

ПАТЕНТОВАНИЕ ПРОГРАММНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ

Мухаметгалиева К.А., ФГАОУ ВПО «УрФУ имени первого Президента России Б.Н. Ельцина», г. Екатеринбург

На сегодняшний день ИТ - рынок наиболее быстроразвивающийся рынок в мире. Каждый день создаются тысячи программных продуктов. И перед программистами, разработчиками и авторами ПО стоит задача – защитить свой собственный продукт от недобросовестной конкуренции.

Ключевые слова: патент, охрана, программный продукт

Программное обеспечение – это результат интеллектуальной деятельности, полученный благодаря синтезу творческого и технического подходов. Поэтому, вопрос охраны программного обеспечения и в России, и во многих других странах является дискуссионным. В данной статье будут рассмотрены вопросы патентования программного обеспечения в России, текущее состояние этого процесса и перспективы охраны программных продуктов в будущем.

Отношения, возникающие в связи с правовой охраной и использованием программ для ЭВМ, регулирует Гражданский кодекс РФ, часть 4, ст. 1261 и ст. 1262. Программы для ЭВМ – это объекты авторского права. Исключительные права возникают при создании программ. Для признания и осуществления авторского права на программу не требуется депонирования, т.е. сдачи экземпляра программы на хранение, регистрации, патентования или соблюдения иных формальностей. По российскому законодательству программы для ЭВМ можно зарегистрировать в реестре Роспатента. Однако данная регистрация не является обязательной и необходима только для подтверждения исключительных прав на программу в судебном порядке.

В последнее время появилась тенденция к патентованию программного обеспечения.

Первые дискуссии по защите программного обеспечения начались в 70-е годы XX века. Главный вопрос представлял дилемму о способе защиты программ для ЭВМ. Рассматривались следующие варианты: патентование, регистрация программ как объекта авторского права или какая-либо другая уникальная система защиты. В 1985 году созданный комитет экспертов совместно с ВОИС и Юнеско постановил, что авторское право является

подходящим способом защиты для компьютерных программ, которые специалисты причислили к произведениям литературы. Спустя несколько месяцев некоторые страны начали принимать подобные решения на государственном уровне [1]. Так возникла общемировая практика регистрации программ для ЭВМ.

Основные принципы патентования программного обеспечения.

Для того чтобы определить основные принципы патентования программ для ЭВМ необходимо сначала разобраться с самим термином программа для ЭВМ и что она в себя включает. По ГК РФ ст. 1261 **программой для ЭВМ** является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения. Типовая программа состоит из алгоритма, исходного кода, интерфейса, аудиовизуальных материалов, логотипов. Полностью запатентовать программное обеспечение невозможно, т.к. программа для ЭВМ не является изобретением (ст. 1350 п.5 ГК РФ). Патент можно получить только на отдельные элементы программы.

На рисунке 1 показано, что исходный код и аудиовизуальные материалы программы для ЭВМ охраняются законами авторского права. Логотип и другие средства индивидуализации программы или ее правообладателей охраняются как товарные знаки. Только алгоритм и интерфейс программного обеспечения признаются патентоспособными.

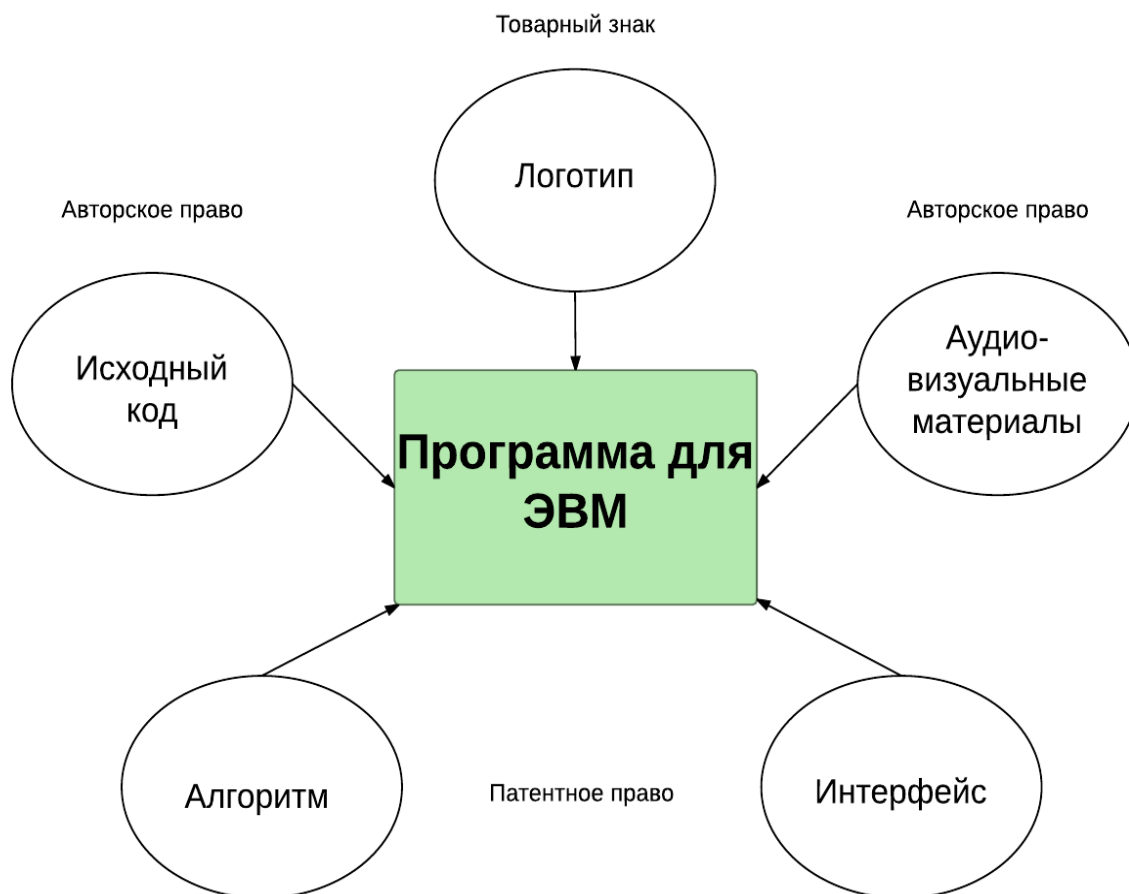


Рис. 1. Элементы программы для ЭВМ.

Исходный код (также исходный текст) – текст компьютерной программы на каком-либо языке программирования или языке разметки, который может быть прочтён человеком. В обобщённом смысле – любые входные данные для транслятора. Исходный код транслируется в исполняемый код целиком до запуска программы при помощи компилятора, или может исполняться сразу при помощи интерпретатора [6]. Исходный код программного обеспечения охраняется авторским правом. Один из недостатков авторского права в случае регистрации программ для ЭВМ то, что немного изменив исходный текст программы, конкурент сможет использовать собственную программу, не нарушая прав автора первоначального текста. При этом самому автору в этом случае наносится весомый экономический ущерб. Поэтому многие правообладатели предпочитают использовать комплексную защиту ПО, в частности многие патентуют алгоритм своей программы.

Алгоритм — способ решения вычислительных и др. задач, точно предписывающий, как и в какой последовательности получить результат, однозначно определяемый исходными данными [2]. Даже с помощью только одного языка программирования, алгоритм можно представить множеством способов. Это является основной причиной для правообладателей, чтобы закрепить свои права, используя патентование. Основным препятствием для осуществления охраны алгоритма патентным правом является то, что алгоритм как таковой – это математический метод, который как и программа для ЭВМ не является изобретением (ст. 1350 п.5 ГК РФ). Однако алгоритм программы можно защитить в качестве изобретения. Главным условием здесь является то, что способ должен осуществлять действия над материальными объектами с помощью материальных средств (ст. 1350 п.1 ГК РФ). Кроме того, при оформлении заявки на патент необходимо изложить словами суть реализации алгоритма. Алгоритм должен быть представлен не программным языком, а этапами мер его реализующих.

Каждый такой алгоритм должен быть подкреплён блок-схемами и диаграммами осуществления алгоритма [3]. Изобретения патентоспособны, если в них присутствует технический характер, то есть они решают ту или иную техническую проблему, используя определенные технические средства. Другими словами, алгоритм ПО должен обладать техническим эффектом, чтобы быть патентоспособным. Рассмотрим на примере патента на способ увеличения расширения цифровой видеопоследовательности, с регистрационным номером RU 2393540, принадлежащий корпорации Samsung соблюдение условия технического результата.

Технический результат в данном изобретении заключается в обеспечении увеличения размера изображения в четыре и более раз без заметных искажений [4]. К алгоритму предъявляются те же требования, что и при патентовании изобретений. Кроме того, что алгоритм должен представлять техническое решение, должны обязательно выполняться еще три условия: новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость. Если алгоритм не подходит условию патентоспособности в качестве изобретения по изобретательскому уровню, то возможна охрана объекта через патентование его в качестве полезной модели.

Интерфейс пользователя, он же пользовательский интерфейс — разновидность интерфейсов, в котором одна сторона представлена человеком (пользователем), другая — машиной/устройством. Представляет собой совокупность средств и методов, при помощи которых пользователь взаимодействует с различными, чаще всего сложными, машинами,

устройствами и аппаратурой [5]. Интерфейс ПО патентуется в качестве промышленного образца. Условия патентования интерфейса должны соответствовать условиям патентоспособности промышленного образа, а именно новизне и оригинальности.

Преимущества патентования ИТ – решений:

- Монополия на ИТ - решение в течение 20 лет;
- Защищают алгоритм программного обеспечения от кражи методом реверсивного инжиниринга;
- Охрана алгоритмов и интерфейсов от копирования и незаконного использования;
- С патентом проще выходить на международный рынок, так как в США и некоторых других зарубежных странах патентование ПО - это повсеместная практика.

Недостатки патентования ИТ - решений:

- Действует территориально. Программные продукты за границей не будут охраняться патентом, только авторское право сможет защитить ПО от копирования, что является главным недостатком патентования ПО, т.к. программные продукты благодаря развитию интернет пространства быстро распространяются по всему миру.
- Патент подразумевает раскрытие информации;
- Высокая стоимость (особенно для физических лиц и МИП) и длительный срок рассмотрения заявки (около 2-х лет);
- ИТ-сфера быстро развивается, и технологии устаревают раньше, чем истекает срок действия патента.

Европейские страны придерживаются того, что программное обеспечение следует регистрировать как объект авторского права, нежели патентного. Несмотря на это чуть ли не каждый год предпринимаются попытки легализации патентования ПО, но на данный момент все они оказались тщетными. Если законодательно подтвердят распространение патентного права на сферу ИТ-решений, то с ИТ-рынка будет вытеснена большая часть европейских компаний крупными американскими корпорациями, владеющими огромными патентными портфелями из-за того, что в Европе рынок сформирован, в основном, малым и средним бизнесом. В рейтинге наиболее крупных компаний Forbes, специализирующихся на ПО из 17 компаний мира 12 компаний – это представители США [7].

А вот в США и Японии программное обеспечение защищает патентное право. Возможность патентной защиты программ для ЭВМ в США можно

назвать исторической случайностью, связанной с особенностями прецедентного права США (судебное дело «Даймонд против Дайера») [8]. На примере США очень хорошо видно к чему приводит легализация системы патентования ПО. Одна из причин – это появление олигополии крупных американских компаний на рынке. Именно для борьбы с этой проблемой был создан Фонд свободного программного обеспечения и операционная система Linux, распространяемая по свободным лицензиям. Многие компании недовольны системой патентования ПО в США даже такие крупные корпорации как Google. В частности, компания Google взяла на себя обязательство не выдвигать первой судебные иски против компаний и разработчиков, которые используют ее патенты (Open Patent Non-Assertion)[9]. Охрана ПО патентом – очень трудная задача, которую по всей вероятности не могут решить в современном мире на данном этапе развития системы управления интеллектуальной собственностью.

В России практика патентования программного обеспечения не так широко распространена как в европейских странах или США. На то существует ряд объективных причин. Во-первых, в России еще не было случая судебных разбирательств о нарушении чьих-либо исключительных прав закрепленных патентом на программное обеспечение. Поэтому трудно сказать, как суд будет воспринимать патент на ПО. Суд может аннулировать патент на ПО и тогда целесообразность получения патента в России исчезнет. Или же напротив признать правомерным выдачу такого патента и тогда возникнет прецедент. Во-вторых, в законодательстве РФ не существует четкого разделения границ по охране программного обеспечения и определения использования патента и/или регистрации. У способа охраны программного обеспечения через патентование на данный момент нет своей ниши в системе охраны, защиты и управления интеллектуальной собственностью. Большинство патентов на алгоритмы ПО, зарегистрированных в РФ принадлежат зарубежным компаниям. Из российских ИТ - компаний с наибольшими патентными портфелями можно выделить АBBYY (47 патентов) и Лаборатория Касперского (19 патентов). Для сравнения, у Лаборатории Касперского в американской базе находится 130 патентов [10].

Выводы:

1. Концептуальное различие между авторским правом и патентным правом заключается в том, что первое защищает автора от копирования его программы для ЭВМ, а патент защищает алгоритм программы для ЭВМ т.е.

идею этой программы в целом. Однако патентование возможно только в некоторых случаях.

2. Разработчикам, прежде всего, необходимо решить, каким способом следует защитить свой продукт, взвешивая гарантии и риски, которые могут сопровождать тот или иной способ. Выбирая патентование, стоит помнить о необходимости раскрытия информации, о возможности обхода патента конкурентами и т.д. Используя авторское право, следует учитывать, что сама идея (алгоритм) не охраняется, под действие авторского права попадает только исходный код программы.

3. Оптимальным решением для серьезных и перспективных разработок в сфере программного обеспечения будет защита ПО комплексным методом (регистрация исходного кода программы, по возможности патентование алгоритма и интерфейса и регистрация логотипов, товарных знаков).

Библиографический список

1. Режим доступа:
http://www.wipo.int/sme/ru/documents/patenting_software.htm
2. Режим доступа: <http://habrahabr.ru/post/190712/>
3. Режим доступа: <http://www.sciteclibrary.ru/express-patent/programpatent.html>
4. Режим доступа:
http://www1.fips.ru/fips_servl/fips_servlet?DB=RUPAT&rn=3934&DocNumber=2393540&QID=B329FF50-8070-45D2-A7DC-6FF361918AC1
5. Режим доступа:
https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D0%BD%D1%82%D0%B5%D1%80%D1%84%D0%B5%D0%B9%D1%81_%D0%BF%D0%BE%D0%B%D1%8C%D0%B7%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8F
6. Режим доступа:
http://ru.science.wikia.com/wiki/%D0%98%D1%81%D1%85%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D0%BA%D0%BE%D0%B4%D1%8A%D0%BD%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8F
7. Режим доступа:
http://www.forbes.com/global2000/list/#page:1_sort:0_direction:asc_search:_filter:Software%20%26%20Programming_filter:United%20States_filter:All%20states
8. Режим доступа: Статья: Патенты и программное обеспечение
<http://licenseit.ru/wiki/index.php/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8A%D0%BD%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8F>

%D1%8F:%D0%9F%D0%B0%D1%82%D0%B5%D0%BD%D1%82%D1%8B_
%D0%B8_%D0%BF%D1%80%D0%BE%D0%B3%D1%80%D0%B0%D0%BC
%D0%BC%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D0%BE%D0%B1%D0%B5%D1%81
%D0%BF%D0%B5%D1%87%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5

9. Режим доступа: <http://lenta.ru/news/2013/03/29/noattack/>
10. Режим доступа: <https://roem.ru/20-01-2015/178292/yndx-mail-patents/>
11. Режим доступа: <http://www.gnu.org/philosophy/software-patents.ru.html>
12. Режим доступа: http://www.roche-duffay.ru/articles/software_patents.htm

ПАТЕНТ НА ИЗОБРЕТЕНИЕ КАК СПОСОБ КОММЕРЦИАЛИЗАЦИИ В ПОСТИНДУСТРИАЛЬНОЙ ЭКОНОМИКЕ

Панасенко В.О., студент ФГАОУ ВПО УрФУ имени первого
Президента России Б.Н. Ельцина, г. Екатеринбург

В данной статье рассмотрено патентование как способ коммерциализации разработок и инноваций. Изучена необходимость защиты результатов интеллектуальной деятельности и возможность существования рынка высокотехнологичной продукции без институционального регулирования.

Ключевые слова: патент, изобретение, коммерциализация.

В современном мире, когда экономика ведущих стран переходит из индустриальной стадии в постиндустриальную, успехообразующим фактором выживания бизнеса в высокотехнологичной конкурентной борьбе за все более требовательного потребителя становится внедрение инновационных научно-технических разработок в технологии производства и продуктовые предложения. Поэтому одним из важных направлений стратегического планирования на предприятии является выбор способа изыскания технологических новинок.

Предприятие может повысить качество выпускаемой продукции, снизить издержки и увеличить приток капитала, разрабатывая их самостоятельно либо же заказывая под конкретные задачи и потребности или